

百姓权益

十万个怎么办?

BAIXING QUANYI SHIWANGE ZENMEBAN

国家赔偿95

GUOJIA PEICHANG

维权之路
谁人指点
对号入座
轻松解难

- 国家赔偿及其范围
- 赔偿请求人和赔偿义务机关
- 赔偿程序
- 赔偿方式和计算标准
- 国家赔偿申请书

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

百姓权益

十万个怎么办?

BAIXING QUANYI SHIWANGE ZENMEBAN

国家赔偿95

GUOJIA PEICHANG

● 林晓坤 / 编著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

国家赔偿/中国法制出版社编. —北京: 中国法制出版社, 2008. 7

(百姓权益十万个怎么办)

ISBN 978-7-5093-0609-3

I. 国… II. 中… III. 国家赔偿法-中国-问答
IV. D922.11-44

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 101069 号

国家赔偿

GUOJIA PEICHANG

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/850×1168 毫米 32

版次/2008 年 7 月第 1 版

印张/6.375 字数/143 千

2008 年 7 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978-7-5093-0609-3

定价: 16.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfs.com>

编辑部电话: 66034242

市场营销部电话: 66033393

邮购部电话: 66033288

出版说明

关注民生 服务大众

生活中难免和他人发生争议或纠纷，这个时候该怎么办？发现自己的权利或利益受到损害该怎么办？在维护自己权利的时候，您是否感到束手无策，应对无门？想通过法律途径讨说法、打官司的时候，您又是否会觉得法律晦涩难懂，无从下手？“百姓权益十万个怎么办”丛书的目的即是帮助遇事犯难的您最快速、最经济、最便捷地找到办法解决法律难题。

“百姓权益十万个怎么办”丛书内容与民生息息相关，首批推出20本。《国家赔偿》为丛书中的一本，本书的宗旨在于让您在申请国家赔偿时省时、省钱、省力：

1. 全面涵盖百姓在申请国家赔偿中经常遇到的问题，包括哪些情况下可以申请国家赔偿、怎么申请国家赔偿、赔偿的标准等，想您所想、急您所急，专门解决您遇到的难题。

2. 以案说法，简单明了，通俗易懂，帮您对号入座解决问题。

3. 由法律人士进行专业解答，让您的难题一点就通，明白应该“怎么办”。

4. 专门编录有助于您申请国家赔偿、维护权益的实用常识，贴近生活，防患于未然。

5. 附申请国家赔偿常用的法律条文依据，让您维权有据。

我们衷心希望本套丛书能够让您在众多头绪中豁然开朗，法律问题迎刃而解。如果您有其他问题，尽可与责任编辑联系（电子邮箱：may@chinalaw.gov.cn），我们将尽力为您解决问题。

2008年7月

● 热点法律问题速查索引 ●

热点法律问题	页码
☞ 什么是国家赔偿？国家赔偿指的是哪些赔偿？	1
☞ 公民、法人和其他组织在哪些方面能够得到国家赔偿？	4
☞ 一般应符合哪些条件才能请求国家赔偿？	6
☞ 国家不承担赔偿责任的情形有哪些？	8
☞ 报警后公安机关不出警，给当事人造成损失的，是否属于行政赔偿范围？	17
☞ 公证行为是否属于行政赔偿的范围？	26
☞ 名誉权受到行政机关违法行政行为侵害的，能请求行政赔偿吗？	30
☞ 国家机关中的勤杂人员违法侵权的，是否适用国家赔偿？	39
☞ 检察院错误逮捕的，公民可以请求国家赔偿吗？	39
☞ 本来无罪的却被法院错判为有罪并已执行刑罚的，能请求刑事赔偿吗？	45
☞ 因公民、法人和其他组织自己的行为致使损害发生的，是否可以请求国家赔偿？	58
☞ 什么人能够提出赔偿要求，应当向哪个部门提出赔偿要求？	60
☞ 受害人死亡的，谁可以成为赔偿请求人？	64
☞ 如何确定刑事赔偿的赔偿义务机关？	68
☞ 再审改判无罪的，受害人应向哪个机关要求国家赔	

偿?	70
☞ 如何确定行政赔偿的赔偿义务机关?	71
☞ 申请行政赔偿一般按照什么程序进行?	74
☞ 申请司法赔偿(刑事赔偿)一般按照什么程序进行?	76
☞ 刑事赔偿义务机关拒绝赔偿,或对赔偿义务机关的赔偿数额不满的,应该怎么办?	82
☞ 受害人对复议机关维持原刑事赔偿决定不服的,能提起赔偿诉讼吗?	83
☞ 受害人撤回赔偿请求的是否可以再一次提出司法赔偿请求?	86
☞ 国家赔偿的赔偿方式有哪些?赔偿标准如何确定?	87
☞ 侵犯人身自由权的,怎样计算赔偿金?	91
☞ 侵犯身体健康权的应怎样计算赔偿金?如果造成受害人残疾的,应该怎样计算赔偿金?	94
☞ 国家机关及其工作人员违法的职务行为致人死亡的,应怎样计算赔偿金?	98
☞ 侵犯财产权的赔偿方法有哪些?	103
☞ 申请国家赔偿的法定期限是多长时间?	106
☞ 申请国家赔偿要交费吗?	109

目 录

第一部分 法律问题专家解答

国家赔偿及其范围

- | | | |
|----|-----|--------------------------------------|
| 1 | 001 | 什么是国家赔偿? 国家赔偿指的是哪些赔偿? |
| 4 | 002 | 国家赔偿与一般的民事赔偿有哪些不同? |
| 4 | 003 | 公民、法人和其他组织在哪些方面能够得到国家赔偿? |
| 6 | 004 | 一般应符合哪些条件才能请求国家赔偿? |
| 8 | 005 | 国家不承担赔偿责任的情形有哪些? |
| 10 | 006 | 对村委会违反果园承包种植合同的行为可以请求国家赔偿吗? |
| 12 | 007 | 行政机关合法的行为造成损害的,属于国家赔偿范围吗? |
| 13 | 008 | 公安机关工作人员执行职务时故意打伤人,受害人应请求行政赔偿还是民事赔偿? |
| 15 | 009 | 公安局应当对盘问(留置)行为承担赔偿责任吗? |
| 17 | 010 | 报警后公安机关不出警,给当事人造成损失的,是否属于行政赔偿范围? |

- | | | |
|----|-----|--|
| 19 | 011 | 对公安机关哪些不作为可以提起行政赔偿? |
| 20 | 012 | 公民对国家机关违反行政程序的行为是否可以请求国家赔偿? |
| 23 | 013 | 被公安机关关押的公民被冻死的,可以请求国家赔偿吗? |
| 24 | 014 | 公安机关违法刑事拘留的,可以获得刑事赔偿吗? |
| 26 | 015 | 公证行为是否属于行政赔偿的范围? |
| 27 | 016 | 交通局行使职权不当造成的损失是否应当赔偿? |
| 30 | 017 | 名誉权受到行政机关违法行政行为侵害的,能请求行政赔偿吗? |
| 32 | 018 | 行政机关违法的行政行为侵害了将来可能获得的利益,公民能请求行政赔偿吗? |
| 33 | 019 | 与违法具体行政行为有关的损害都可以请求行政赔偿吗? |
| 35 | 020 | 如何判断行政行为与损害结果间有引发国家赔偿责任的因果关系? |
| 36 | 021 | 怎样认定行政机关工作人员是否在执行职务? |
| 37 | 022 | 行政机关工作人员在市场上买东西时与人发生争吵,并将对方打伤,被打伤的人能获得行政赔偿吗? |
| 39 | 023 | 国家机关中的勤杂人员违法侵权的,是否适用国家赔偿? |
| 39 | 024 | 检察院错误逮捕的,公民可以请求国家赔偿吗? |

- | | |
|----|---|
| 41 | 025 在民事、行政诉讼活动中受到人民法院侵害是否可以申请国家赔偿? |
| 44 | 026 民事、行政诉讼活动中国家赔偿的范围还有哪些? |
| 45 | 027 本来无罪的却被法院错判为有罪并已执行刑罚的,能请求刑事赔偿吗? |
| 48 | 028 本来无罪,但原判罚金、没收财产已经执行的,能请求国家赔偿吗? |
| 49 | 029 公民被判了数罪,经再审被改判为一罪,是否有权要求赔偿? |
| 51 | 030 犯罪嫌疑人在审讯时咬舌自残造成损害的,可以获得国家赔偿吗? |
| 52 | 031 公安机关工作人员在执行职务过程中违法开枪,造成公民身体伤害的,属于国家赔偿吗? |
| 54 | 032 检察机关违法扣押的财产因自然原因损坏的,可以请求国家赔偿吗? |
| 55 | 033 未成年人被羁押的,能请求刑事赔偿吗? |
| 57 | 034 民事诉讼中,法院工作人员错误执行保全措施的,可以请求国家赔偿吗? |
| 58 | 035 因公民、法人和其他组织自己的行为致使损害发生的,是否可以请求国家赔偿? |

赔偿请求人和赔偿义务机关

- | | |
|----|--------------------------------|
| 60 | 036 什么人能够提出赔偿要求,应当向哪个部门提出赔偿要求? |
|----|--------------------------------|

- 61 037 什么是国家赔偿请求人?
- 62 038 赔偿请求人是否可以放弃国家赔偿请求?
- 64 039 受害人死亡的,谁可以成为赔偿请求人?
- 65 040 有权取得赔偿的法人或组织终止后,谁可以提出国家赔偿请求?
- 66 041 什么是国家赔偿义务机关?具体履行赔偿义务的应该谁?
- 68 042 如何确定刑事赔偿的赔偿义务机关?
- 70 043 再审改判无罪的,受害人应向哪个机关要求国家赔偿?
- 71 044 如何确定行政赔偿的赔偿义务机关?
- 73 045 什么情况下行政复议机关会成为赔偿义务机关?

赔偿程序

- 74 046 申请行政赔偿一般按照什么程序进行?
- 76 047 申请司法赔偿(刑事赔偿)一般按照什么程序进行?
- 77 048 什么是赔偿义务机关的先行处理程序?
- 80 049 受害人在提起行政诉讼时提出行政赔偿请求的,应当在什么时限内提出行政赔偿请求?
- 82 050 刑事赔偿义务机关拒绝赔偿,或对赔偿义务机关的赔偿数额不满的,应该怎么办?
- 83 051 受害人对复议机关维持原刑事赔偿决定不服的,能提起赔偿诉讼吗?

- 84 052 行政行为是由几个机关共同作出的情况下如何请求赔偿?
- 86 053 受害人撤回赔偿请求的是否可以再一次提出司法赔偿请求?

赔偿方式和计算标准

- 87 054 国家赔偿的赔偿方式有哪些? 赔偿标准如何确定?
- 89 055 怎样理解“以支付赔偿金为主要方式”?
- 91 056 侵犯人身自由权的,怎样计算赔偿金?
- 92 057 羁押赔偿金与误工补助的区别? 职工每天工作8小时,而被羁押人员是24小时都在看守所或监狱里,赔偿标准为何不是工资标准的3倍? 另外,失业人员和农民不是城镇在岗职工,应适用什么标准?
- 93 058 原、被告之间达成的赔偿协议能超出国家赔偿的标准吗?
- 94 059 侵犯身体健康权的应怎样计算赔偿金? 如果造成受害人残疾的,应该怎样计算赔偿金?
- 98 060 国家机关及其工作人员违法的职务行为致人死亡的,应怎样计算赔偿金?
- 100 061 工商机关错误吊销营业执照造成损害的,怎样计算赔偿金?
- 102 062 被违法吊销驾驶证的,可以获得哪些赔偿?
- 103 063 侵犯财产权的赔偿方法有哪些?

106 064 申请国家赔偿的法定期限是多长时间?

108 065 什么是国家赔偿的时效中止?

109 066 申请国家赔偿要交费吗?

第二部分 实用常识

112 001 各级政府承担的计划生育职责是什么?

112 002 国家机关工作人员在计划生育工作中常见的违法
行为有哪些?

113 003 法律规定对违法为他人实行计划生育手术以及
实施假节育手术的应承担什么责任?

114 004 什么是刑法上的刑讯逼供罪? 刑讯逼供罪的认
定标准是什么?

115 005 哪些人具备国家机关工作人员的身份?

116 006 因城市改造进行拆迁的国家补偿方式有哪些?
申请补偿的步骤是什么?

118 007 什么是终审判决后的申诉?

119 008 人民警察必须履行的职责和不得为的行为有
哪些?

120 009 城市管理中行政执法机关在哪些方面行使行政
处罚权?

121 010 公证处的业务有哪些?

121 011 公证书有哪些效力?

- 122 012 除了请求国家赔偿,对于公证处造成的损失,当事人还有什么救济途径?
- 123 013 什么是名誉权? 哪些行为构成侵犯名誉权?
- 124 014 什么是国家赔偿法上的“执行职务行为”? 怎样认定“执行职务行为”?
- 125 015 交通局与交通管理局(交管局)、交警、巡警是一个系统么?
- 126 016 公安机关传唤当事人必须遵守哪些规则?
- 127 017 公安机关在被盘问人死亡后应当采取什么措施?
- 127 018 什么是刑法上的诈骗罪? 一般的经济纠纷与经济诈骗的界限是什么?
- 128 019 检察院不能批准逮捕的情形有哪些?
- 129 020 什么是“继续盘问”?
- 131 021 什么是“强制约束至酒醒”?
- 131 022 公民如何正确对待侦查机关的审讯?
- 132 023 哪些情况下人民警察不得使用武器和必须停止使用武器?
- 133 024 司法机关在查封、扣押、冻结公民财产过程中应当承担什么责任?
- 135 025 什么是民事诉讼中的财产保全措施? 如果对法院财产保全的裁定不服的,应该怎么办?
- 137 026 法定继承人和遗嘱继承人各包括哪些人?
- 138 027 其他有扶养关系的亲属包括哪些人?
- 138 028 行政复议的范围是什么?

139 对复议机关的复议决定不服的,应向哪个法院提起行政诉讼?

附录:

一、常用法律法规

- 140 中华人民共和国国家赔偿法
(1994年5月12日)
- 154 最高人民法院关于人民法院执行《中华人民共和国国家赔偿法》几个问题的解释
(1996年5月6日)
- 156 最高人民法院关于审理行政赔偿案件若干问题的规定
(1997年4月29日)
- 164 最高人民法院、最高人民检察院关于办理人民法院、人民检察院共同赔偿案件若干问题的解释
(1997年6月27日)
- 166 最高人民法院、最高人民检察院关于刑事赔偿义务机关确定问题的通知
(2005年7月5日)
- 167 最高人民法院关于刑事赔偿和非刑事司法赔偿案件立案工作的暂行规定(试行)
(2000年1月11日)
- 170 最高人民法院关于民事、行政诉讼中司法赔偿若干问题的解释
(2000年9月19日)

174	最高人民法院关于审理人民法院国家赔偿确认案件若干问题的规定(试行) (2004年8月10日)
-----	---

二、实用法律图表流程

180	1. 国家赔偿申请书(参考文本)
181	2. 刑事赔偿和非刑事司法赔偿案件案由对照表
183	3. 国家赔偿的计算公式
185	4. 行政诉讼流程图
186	5. 行政诉讼起诉书(参考范本)
187	6. 国家赔偿法律术语速查

第一部分 法律问题专家解答

国家赔偿及其范围

001 什么是国家赔偿？国家赔偿指的是哪些赔偿？

某镇政府为了保证落实县政府计划生育委员会规定的年度计划，对该镇范围内所有的育龄妇女进行排查。在排查过程中发现，某村村民马某的妻子孙某没在家，听村里人反映是怀孕后逃到外地去生孩子了。镇政府工作人员要求马某把妻子孙某叫回家，马某说不知道她到哪里去了，镇政府工作人员就把马某带到镇政府的一个办公室。之后，镇政府的工作人员与马某发生争吵，其中的一个工作人员动手揪住马某的头发往门上猛撞，致使马某当场死亡。马某的妻子孙某从外地回来后，向人民法院提起了行政赔偿诉讼，人民法院依法判决镇政府承担赔偿责任。

▶ 专家解答

国家赔偿又称国家侵权赔偿，是指国家机关及其国家工作人员违法行使职权，侵犯公民、法人和其他组织的合法权益并造成损害的，由赔偿义务机关代表国家承担损害赔偿责任的法律制度。国家赔偿具体可分为国家立法损害赔偿、国家行政损害赔偿、国家司法

损害赔偿以及国家军事损害赔偿。我国国家赔偿法只规定了国家行政损害赔偿与国家司法损害赔偿，其中国家司法损害赔偿又以刑事赔偿为主。行政赔偿又叫行政侵权损害赔偿，是指国家行政机关或者法律、法规授权组织违法行使行政职权，侵犯公民、法人或者其他组织合法权益并造成损害的，由行政赔偿义务机关代表国家承担的损害赔偿责任。上述马某被镇政府工作人员在执行职务活动中的暴力行为伤害致死的案件中，镇政府依法承担的就是行政赔偿责任。《国家赔偿法》第3条第三项规定：“以殴打等暴力行为或者唆使他人以殴打等暴力行为造成公民身体伤害或者死亡的，受害人有取得赔偿的权利。”行政赔偿责任的两个特点是：主体是行政机关或法律、法规授权组织；行为是行政机关或法律、法规授权组织的工作人员行使行政职权的行为。司法赔偿又叫司法侵权赔偿，是指国家司法机关及其工作人员在行使司法职权的过程中，违法侵犯了公民、法人或者其他组织的合法权益并造成损失的，由国家给予赔偿的法律责任制度。刑事赔偿又称冤狱赔偿，是指国家司法机关在行使刑事惩罚权的过程中，由于错羁、错捕、错判，致使公民的合法权益受到侵害造成损失的，由赔偿义务机关代表国家给予赔偿的法律制度。上述公安局违法对徐某采取刑事拘留措施的行为造成的损害赔偿就属于刑事赔偿，也是司法赔偿的一种。《国家赔偿法》第15条第一项规定：“对没有犯罪事实或者没有事实证明有重大犯罪嫌疑的人错误拘留的，受害人有取得赔偿的权利。”司法赔偿与刑事赔偿是包含与被包含的关系，司法赔偿除了刑事赔偿之外还包括民事审判、行政审判中因司法强制措施、保全措施、执行措施违法造成的损害赔偿，而刑事赔偿仅仅指刑事诉讼过程中造成的损害赔偿责任。

法律依据

《中华人民共和国国家赔偿法》（1994年5月12日）
第二条 国家机关和国家机关工作人员违法行使职权侵犯公民、法人